

Wodzierady, dn. 20.11.2023r.

**Wykonawcy
biorący udział w postępowaniu
o udzielenie zamówienia publicznego**

Dotyczy postępowania p.n. : „Gmina Wodzierady. Kompleksowa dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2024r. do 31.12.2024r”.

Znak sprawy: IZP.271.12.2023

Zamawiający informuje, że zgodnie z ustawą z 11 września 2019r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023r. poz 1605 ze zm.) – dalej: ustawa Pzp, Wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1

Informujemy, że w przypadku zawierania umów kompleksowych, obejmujących sprzedaż i świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej, przedsiębiorstwa energetyczne stosują wzory umów kompleksowych, które zawierają wymagane prawem postanowienia, zgodnie z ustawą z dnia 10 kwietnia 1997r. Prawo energetyczne (Dz. U. 2022 poz. 1385 ze zm.).

W związku z powyższym zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy zgodnie ze wzorcem umowy kompleksowej dedykowanym prosumentom, tj. „Umowa kompleksowa sprzedaży energii elektrycznej, świadczenia usługi dystrybucji oraz świadczenia usługi odbioru i rozliczania energii elektrycznej wprowadzonej do sieci OSD z mikroinstalacji” zatwierdzonym przez Zarząd Spółki, który uwzględnił będzie postanowienia Zamawiającego?

Odpowiedź:

Tak, zamawiający wyrazi zgodę na zawarcie umowy na wzorcu wykonawcy, jeżeli będzie uwzględniać postanowienia Załącznika nr 8 do SWZ.

Jednocześnie zamawiający zastrzega:

- że nie wyrazi zgody na wprowadzenie do umowy zapisów nakładających na zamawiającego dodatkowe zobowiązania finansowe.
- że zgodnie z postanowieniami SWZ Rozdział III pkt 2 i 4 w obiektach poz. 8, 9 Załącznika nr 1 odbiorca posiada status Prosumenta rozliczanego wg **systemu net-metering (podłączenie instalacji w roku 2021), i w takim systemie ma być rozliczany w roku 2024.**

Pytanie 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rozliczanie wszystkich punktów poboru energii elektrycznej ujętych w przedmiotowym postępowaniu w oparciu o system rozliczeń net-billing? Jednocześnie informujemy, że do rozliczeń w systemie net-billing wymagane jest dla tych punktów poboru energii zawarcie umowy na wzorcu Wykonawcy, który uwzględnia charakterystykę rozliczeń net-billing w oparciu o Prawo Energetyczne. Rozliczanie w systemie net-billing pozwoli Zamawiającemu uzyskać rynkową miesięczną cenę energii wprowadzanej do sieci.

Odpowiedź:

Nie, obiekty wskazane w **poz. 8 i 9 Załącznika** nr 1 do SWZ są i mają być rozliczane **wg systemu net-metering.**

Pytanie 3 - § 6 ust. 1, § 6 ust. 2 pkt 2) Załącznika nr 8 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)

Wykonawca informuje, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 22 marca 2023 r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego, odpowiedzialność za przyjmowanie przez całą dobę zgłoszeń i reklamacji dotyczących dostarczania energii elektrycznej z sieci ponosi Operator System Dystrybucyjnego, będący właścicielem sieci dystrybucyjnej. Jednocześnie do obowiązków Wykonawcy należy przyjmowanie i rozpatrywanie reklamacji odbiorcy w sprawie rozliczeń, przy czym przyjmowanie ww. reklamacji odbywa się w godzinach urzędowania Wykonawcy. Z uwagi na powyższe

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie zapisu z § 6 ust. 1 poprzez dostosowanie go i stosowną modyfikację do zapisu o treści z § 6 ust. 2 ppkt 2), tj.:

„Wykonawca będzie przyjmował zgłoszenia lub reklamacje od Zamawiającego w godzinach swojego urzędowania”.

Odpowiedź

Zamawiający nie dokonuje zmian, ponieważ w przedmiotowym ustępie zamawiający wskazał jednoznacznie, że Wykonawca ma przyjmować wnioski, reklamacje i zgłoszenia w godzinach swojego urzędowania „(...) przyjmowania wniosków, zgłoszeń i reklamacji Zamawiającego **w godzinach swojego urzędowania** (...)”

Pytanie 4 - § 6 ust. 2 ppkt 4) Załącznika nr 8 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)

Wykonawca informuje, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 29 listopada 2022 r. w sprawie sposobu kształtowania i kalkulacji taryf oraz sposobu rozliczeń w obrocie energią elektryczną, odpowiedzialność za dotrzymanie parametrów jakościowych dostarczanej energii elektrycznej ponosi Operator Systemu Dystrybucyjnego, będący właścicielem sieci dystrybucyjnej. Z uwagi na fakt, że Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialność za działania OSD, zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do treści:

„Wykonawca zobowiązuje się zapewnić Zamawiającemu standardy jakościowe obsługi odbiorców, zgodnie z obowiązującymi przepisami Prawa energetycznego. W przypadku niedotrzymania standardów jakościowych obsługi dotyczącej sprzedaży energii, Zamawiającemu przysługuje bonifikata – zgodnie z zasadami określonymi w § 44 Rozporządzenia Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 29 listopada 2022 r. w sprawie sposobu kształtowania i kalkulacji taryf oraz sposobu rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. z 2022 poz. 2505 ze zm.) lub w każdym później wydanym akcie prawnym dotyczącym jakościowych standardów obsługi. Umowne zastrzeżenie odpowiedzialności wykonawcy za zobowiązania za które w świetle jasnego i nie budzącego wątpliwości przepisu prawa nie może ponosić odpowiedzialności jest w sposób rażący z zasadą proporcjonalności jako zasadą udzielania zamówień publicznych. Adresat roszczeń zamawiającego w zakresie jest jasny i wyłącznie on ponosi odpowiedzialność w zakresie nie dotrzymania parametrów jakościowych i bonifikat”.

Odpowiedź:

Zamawiający, dokonuje zmiany treści §6 ust. 2 pkt 4, który otrzymuje brzmienie: „zapewnienia Zamawiającemu standardów jakościowych obsługi odbiorców, zgodnie z obowiązującymi przepisami Prawa energetycznego. W przypadku niedotrzymania standardów jakościowych obsługi dotyczącej sprzedaży energii, Zamawiającemu przysługuje bonifikata – zgodnie z zasadami określonymi w § 44 Rozporządzenia Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 29 listopada 2022 r. w sprawie sposobu kształtowania i kalkulacji taryf oraz sposobu rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. z 2022 poz. 2505 ze zm.) lub w każdym później wydanym akcie prawnym dotyczącym jakościowych standardów obsługi. Umowne zastrzeżenie odpowiedzialności wykonawcy za zobowiązania za które w świetle jasnego i nie budzącego wątpliwości przepisu prawa nie może ponosić odpowiedzialności jest w sposób rażący z zasadą proporcjonalności jako zasadą udzielania zamówień publicznych. Adresat roszczeń zamawiającego w zakresie jest jasny i wyłącznie on ponosi odpowiedzialność w zakresie nie dotrzymania parametrów jakościowych i bonifikat „

Pytanie 5 - § 8 ust. 10 ppkt 2) Załącznika nr 8 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)

Wykonawca informuje, że wskazany przez Zamawiającego termin na wystawienie faktury VAT może nie zostać dotrzymany z uwagi na fakt, iż okres rozliczeniowy nie zawsze pokrywa się z miesiącem kalendarzowym, natomiast faktury VAT wystawiane są przez Wykonawcę na podstawie danych pomiarowych otrzymanych od OSD oraz zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD.

Ponadto Wykonawca nie ma wiedzy, kiedy faktury VAT zostaną dostarczone do Zamawiającego, a w sytuacji gdy zostaną one dostarczone z opóźnieniem, w celu dokonania prolongaty terminu płatności niezbędna jest informacja od Zamawiającego o dacie ich wpływu.

Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowych zapisów do treści:

„Wykonawca wystawia faktury nie później niż w terminie 14 dni od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej z terminem płatności 30 dni od daty wystawienia faktury, pod warunkiem że faktura wpłynęła do Odbiorcy nie później niż na 10 dni przed upływem terminu płatności. Fakt udokumentowania wpływu faktury

w terminie krótszym niż 10 dni przed upływem terminu płatności ciąży na Zamawiającym".

Odpowiedź:

Zamawiający, dokonuje zmiany treści §8 ust. 10 pkt 1, który otrzymuje brzmienie „10. Strony zgodnie ustalają:

1) w terminie do 14 dni od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej **Wykonawca** wystawi fakturę obejmującą należności za dany okres rozliczeniowy (...)"

W pozostałym zakresie treść ust. 10 nie ulega zmianie.

Pytanie 6 - § 8 ust. 11 Załącznika nr 8 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)

Zamawiający określił, iż złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 488 Kodeksu cywilnego, dotyczącego obowiązku spełnienia świadczeń wzajemnych oraz zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie profesjonalnym, złożenie reklamacji nie zwalnia Odbiorcy od obowiązku terminowej zapłaty należności. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu, poprzez określenie, iż:

„Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności”.

Odpowiedź:

Zamawiający, nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 7 – § 10 Załącznika nr 8 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie zapisów dot. kar w całości. W przypadku wyrażenia zgody na rezygnację z kar umownych, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów do treści:

„Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”.

W przypadku braku zgody na powyższe, zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, w związku z czym, dla potrzeb ich prawidłowego udokumentowania, nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit.

g) Ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa. Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu billingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu.

Odpowiedź:

Zamawiający, nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Jednocześnie zamawiający informuje, że w Załączniku nr 8 do SWZ brak jest zapisów o automatycznym potrąceniu.

Pytanie 8 – § 11 ust. 1 ppkt 3) Załącznika nr 8 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)

Informujemy, iż w zakresie dystrybucji energii elektrycznej, Wykonawca ma obowiązek stosowania niezależnych od niego cen i stawek opłat zgodnych z obowiązującym w danym okresie Taryfą OSD, zatwierdzaną przez Prezesa URE. Taryfa OSD wchodzi w życie w trybie przewidzianym ustawą Prawo energetyczne, w terminie nie krótszym, niż 14 dni od daty opublikowania taryfy w Biuletynie URE. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że Zamawiający przyjmuje, że ceny i stawki opłat z tytułu dystrybucji energii elektrycznej ulegają zmianie w przypadku zmiany Taryfy OSD, zatwierdzonej przez Prezesa URE.

Odpowiedź:

Zgodnie z treścią przywołanego ustępu, Zamawiający przewidział zmiany w zakresie stawek i opłat za usługi dystrybucji w przypadku zatwierdzenia kolejnych Taryf OSD. Wobec czego, zamawiający potwierdza, że zmiany w tym zakresie będą przez niego respektowane.

Pytanie 9 – § 11 ust. 3 Załącznika nr 8 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie, oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu:

„Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 11 ust.3, który otrzymuje brzmienie

„3. Strony dopuszczają zmianę Umowy w zakresie ilości punktów poboru energii wskazanych w Załączniku nr 1 do Umowy, przy czym zmiana ilości punktów poboru energii elektrycznej wynikać może np. z likwidacji punktu poboru z eksploatacji w okresie trwania Umowy, podłączenia punktu poboru, włączenia do eksploatacji lub zmiany stanu prawnego punktu poboru (w tym przejęcia), zmiany w zakresie odbiorcy, z zastrzeżeniem że zmiana wynagrodzenia wynikająca z zaistnienia okoliczności opisanych w niniejszym punkcie nie będzie wyższa niż równowartość 10% łącznego wynagrodzenia brutto Wykonawcy określonego w §7. Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.

Pytanie 10 – § 11 ust. 6 Załącznika nr 8 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)

Informujemy, że ceny energii elektrycznej zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii, zaproponowane w złożonej ofercie, pozostają niezmiennie w okresie od 01.01.2024 r. do zakończenia umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Dlatego też, wszelkie późniejsze zmiany cen energii elektrycznej będącej przedmiotem umowy pozostawałyby bez związku z wynagrodzeniem Wykonawcy i w ten sposób nie zachodzi ustawowa przesłanka do zawarcia w umowie postanowień dotyczących zmian wysokości

wynagrodzenia należnego wykonawcy bowiem zmiana cen materiałów lub kosztów nie jest związana z realizacją zamówienia i nie powoduje zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację istniejących zapisów poprzez dodanie poniższych oświadczeń:

1. „Strony zgodnie oświadczają, że waloryzacja wynagrodzenia nie będzie miała zastosowania, w przypadku gdy Wykonawca dokonał zakupu energii elektrycznej z góry, dla okresu zamówienia od 01.01.2024 r. Wobec powyższego, zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość przedmiotowego zamówienia”.

2. „Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości 100% wolumenu wskazanego w dokumentacji przetargowej na okres od 01.01.2024 r. do zakończenia umowy”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zgodnie z treścią ust.6 pkt 1 i 5, mechanizm waloryzacji będzie miał zastosowanie do wolumenu, który wykonawca musi nabyć po dniu złożenia przez Stronę wniosku o waloryzację. Wykonawca przystępując do Umowy oświadcza, jaką część wolumenu (w %) stanowiącego przedmiot Umowy, zakupił / zabezpieczył / zakontraktował do dnia zawarcia Umowy.

Pytanie 11

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy umowy dystrybucyjne (w przypadku umów rozdzielonych) zawarte są na czas określony czy nieokreślony?
- b) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy?

Odpowiedź:

Ad. a) Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieoznaczony.

Ad b) przedmiotem postępowania są kompleksowe dostawy energii, wobec czego odrębne umowy dystrybucyjne nie będą zawierane przez odbiorców.

Na stronie prowadzonego postępowania Zamawiający zamieścił ujednoliczoną treść Załącznika nr 8 – zmiany naniesiono kolorem czerwonym.

Z poważaniem
Wójt Gminy Wodzierady
/-/ Renata Szafrńska